ÍNDICE

Prólogo a la sexta edición xxvii
Prólogo a la quinta edición xxxvii
Prólogo a la cuarta edición xlv
Prólogo a la tercera edición xlix
Prólogo li
Prólogo lv
Prólogo a la segunda edición lxiii
Prólogo a la primera edición lxvii
Introducción lxxi

CAPÍTULO I
CONCEPTOS PRELIMINARES

1. Noción jurídica de sujeto de derecho 1
2. Noción jurídica de objeto de derecho 13

CAPÍTULO II
EL CONCEBIDO

1. Generalidades 19

1.1. Definición del Concebido 19
1.2. Definición del ***Concepturus*** 20
1.3. Diferencia entre ***Conceptus*** y ***Concepturus*** 22
2. Evolución Histórica 22
2.1. El Concebido en el Derecho Romano 22
2.2. Influencia del Cristianismo 24
2.3. El Concebido en el Ordenamiento Jurídico Alemán 24
2.4. El Concebido en el Ordenamiento Jurídico Italiano 25
2.5. El concebido y el inicio de la vida: individualidad genética vs. proceso 27
2.5.1. La concepción 27
2.5.2. La pretendida validez del concepto de "preembrión" 30
2.6. Teorías que definen la Naturaleza Jurídica del Concebido... 34
2.6.1. Teoría de la *portio mulieris* 34
2.6.2. Teoría de la ficción 36
2.6.3. Teoría de la personalidad 38
3. Teoría de la subjetividad 41
4. La presencia del concebido en el ordenamiento jurídico 47
4.1. Derechos del Concebido 47
4.2. Deberes del Concebido 49
4.3. La idea de "Efectos Favorables" 50
4.4. El Concebido y el Contrato en favor de Tercero 51
4.5. La Representación del Concebido 52
4.6. Fin del Concebido 53
5. El concebido frente a la constitución y al Código Civil 54
5.1. La Normativa Integral del Concebido en el Código Civil y en otras leyes 54

5.2. ¿El concebido puede ser beneficiario del Seguro Obligatorio por Accidentes de Tránsito (SOAT)? 61

5.3. ¿La muerte de un hijo concebido genera el pago del subsidio por fallecimiento de familiar del servidor público? 70

5.4. Responsabilidad civil en favor del concebido 74

5.5. La grave omisión del artículo 2 del Código Civil peruano 78

CAPÍTULO III
LA INGENIERÍA GENÉTICA FRENTE AL DERECHO: El conflicto entre las inquietudes del científico y los principios que inspiran a la bioética

1. El Proyecto Genoma Humano (PGH) 88

2. Las técnicas de reproducción asistida: la inseminación artificial y la fecundación *in vitro* 90

2.1. Generalidades 90

2.2. La necesidad de establecer una denominación adecuada para este fenómeno 95

2.3. La problemática de la inseminación artificial y la fecundación *in vitro* 95

2.4. Delimitación del objeto de la inseminación artificial y la fecundación ***in vitro*** e inadmisibilidad de la clonación y otros tipos de manipulación genética 98

2.5. El anonimato de los cedentes y la no vinculación paterno-filial entre los donantes y los nacidos bajo las técnicas de reproducción asistida heterólogas 106

2.6. El *status* jurídico del embrión extrauterino 108

2.7. El problema de los embriones supernumerarios 110

2.8. La respuesta de la jurisprudencia norteamericana 114

2.9. Diferencia entre la fecundación *in vitro* y la fertilización en la mujer 121

2.10. La situación de la mujer que ofrece su útero 122

2.11. La inseminación artificial y la fertilización *in vitro* en el Perú 127

2.11.1. Antecedentes 127

2.11.2. Lineamientos a tenerse en cuenta para un proyecto de ley sobre inseminación artificial y fertilización *in vitro* 129

a) Quiénes deben someterse a este tipo de práctica 129

b) Consentimiento informado de los cedentes de los gametos 131

c) Carácter gratuito de la cesión de gametos y embriones 132

d) Situación de la mujer soltera y de las abuelas-madres 133

e) Técnicas de reproducción asistidas *post-mortem* 134

f) Cambio del plazo de presunción de paternidad 135

g) Relación paterno-filial derivada de las técnicas de reproducción asistida 136

h) El "derecho" de arrepentimiento del marido que autoriza una técnica de reproducción asistida heteróloga 137

i) La inseminación artificial o fertilización *in vitro* practicada sin el consentimiento del otro miembro de la pareja 145

j) La inseminación artificial o la fertilización *in vitro* arbitraria 146

2.11.3. Sobre el binomio libertad-responsabilidad respecto de aquellos que se someten a este tipo de prácticas 147

a) Primera parte: la impugnación de maternidad 147

b) La nulidad de la autorización de fertilización *in vitro* y transferencia embrionaria, así como del convenio de técnicas de reproducción asistida 154

2.11.4. ¿El parto siempre determina la maternidad? 159

CAPÍTULO IV
LA PERSONA

1. Etimología 163

2. Definición 166

3. Clasificación 168

3.1. Noción jurídica de la persona individual 170

3.1.1. Definición 170

3.1.2. Diferencias entre la persona individual y el concebido 172

3.1.3. Inicio de la persona individual 172

3.1.4. La importancia de la inscripción en el Registro de Estado Civil 175

3.2. Los derechos de las personas 176

3.2.1. Reseña histórica 176

3.2.2. El objeto y el fundamento de los derechos de la persona 179

3.2.3. Clasificación de los derechos de las personas 185

3.2.4. El tratamiento unitario de los derechos de la persona en la Constitución Política y el Código Civil peruano 187

3.2.5. Características de los derechos de la persona..... 192

3.2.6. El rol del juez en el respeto de los derechos de las personas 194

3.2.7. Aspectos patrimoniales de los derechos de las personas... o el valor económico de la identidad y del cuerpo humano 197

CAPÍTULO V
TRATAMIENTO DE LOS DERECHOS DE LA PERSONA EN EL CÓDIGO CIVIL PERUANO DE 1984

1. Derecho a la Vida 229

1.1. Protección Civil del Derecho a la Vida 230

1.2. Conflictos que suelen presentarse frente al Derecho a la Vida 231

1.2.1. Aborto..... 232

1.2.1.1. El aborto en el Código Penal Peruano.. 233

1.2.1.2. El aborto en la experiencia norteamericana..... 235

1.2.1.3. Las inconstitucionales Normas de Planificación Familiar 239

1.2.2. El suicidio 250

1.2.3. Eutanasia 251

1.2.3.1. Una aproximación comparativa 253

1.2.4. La Pena de Muerte..... 258

2. Derecho a la integridad y a la salud 261

2.1. El Derecho a la integridad frente a la negativa de recibir un tratamiento médico y a los actos excepcionalmente peligrosos que revisten cierto riesgo..... 279

2.2. El derecho a la integridad y el consentimiento informado..... 283

2.3. El derecho a la autodeterminación terapéutica en la fase terminal 285

2.3.1. Observando la experiencia jurisprudencial italiana 287

2.3.2. Las coordenadas legislativas en la experiencia jurídica peruana y el auxilio de los modelos jurídicos y dogmáticos comparados 300

2.4. La esterilización voluntaria y la pretendida X resurrección de la eugenesia 305

2.5. La esterilización eugenésica impuesta por el Estado 314

2.6. La esterilización: ¿método anticonceptivo? 320

2.7. La experimentación humana 324

3. El derecho de disposición sobre el propio cuerpo 326

3.1. Antecedentes de la previsión del art. 6 del Código Civil peruano: el art. 5 del Código Civil italiano 328

3.2. Los trasplantes de órganos 331

3.2.1. Antecedentes históricos 332

3.2.2. Antecedentes legislativos 332

3.2.3. Conceptos preliminares 333

3.2.4. Condiciones para el trasplante de órganos 336

3.2.5. Tratamiento jurídico de los trasplantes de órganos 339

a) Determinar el momento en que se produce la muerte y el tiempo que debe transcurrir para realizar el trasplante 347

b) El derecho que se tiene sobre el cadáver 349

3.2.6. Análisis de nuestra legislación 352

4. Derecho a la Libertad 363

4.1. ¿Es admisible constitucionalmente la exigencia de contar con autorización de la institución policial para que sus efectivos puedan contraer matrimonio? 368

7.9. La actividad económica de los sujetos de derecho y su deslinde con el derecho a la intimidad 550

7.10. Marco legislativo nacional 552

7.11. Privacidad y Registros Públicos 557

7.12. ¿Puede ser considerada la privacidad como una mercancía? 559

7.13. La experiencia jurídica nacional: el conflicto entre el derecho a la vida privada y el derecho a la información.. 561

8. Derecho a la imagen y a la voz 572

8.1. Definición del derecho a la imagen 572

8.2. Evolución histórica 573

8.3. El derecho a la imagen en el ordenamiento jurídico 574

8.3.1. La experiencia jurisprudencial francesa 577

8.4. Ambito del derecho sobre la imagen 579

8.5. El derecho sobre la imagen en la experiencia jurídica nacional 580

8.6. El derecho sobre la propia voz 592

9. Los derechos sobre los datos personales 594

9.1. Generalidades 595

9.2. Sobre la tutela específica en la experiencia jurídica comparada de la protección sobre los datos personales... 596

9.2.1. La ley federal alemana del 27.01.77 sobre protección de datos (*Bundesdatenschutzgesetz*) 596

9.2.2. El *Privacy Act* de 1974 y el *Freedom of Information* Act de 1966 600

9.2.3. La *Loi relative à l'informatique, aux fichiers et aux libertés* francesa Nº 78-17 del 06.01.78 610

9.2.4. La Directiva 95/46/CE del Parlamento Europeo y del Consejo del 24.10.95, relativa a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos 616

9.2.5. El Código en materia de protección de datos personales italiano, D. Leg. Nº 196, del 25.07.03, *Codice della Privacy* 626

9.3. El Sistema Jurídico Latinoamericano: ¿Tratamiento de datos personales o *Habeas Data*? 635

9.3.1. Sobre los momentos fisiológico y patológico del tratamiento de datos personales 635

9.3.2. El *habeas data* en las sentencias del Tribunal Constitucional 642

9.4. La Ley de Tratamiento de datos personales 655

9.5. Algunos principios a tenerse en cuenta 659

9.6. A manera de conclusión 660

10. Los Derechos de Autor 661

10.1. Reseña histórica sobre los derechos de autor 662

10.2. Teorías sobre la naturaleza jurídica de los derechos de autor 662

10.3. Los derechos del autor en la legislación peruana 674

10.4. Los derechos de autor en la experiencia jurisprudencial administrativa nacional 675

10.5. El derecho de autor frente a las nuevas tecnologías 701

10.5.1. La cibernética frente al derecho 701

10.5.2. La tutela del derecho de autor frente a los productos cibernéticos: el *software* 702

10.5.3. Los productos de inteligencia artificial: hacia una autoría no humana 705

10.5.4. Los sistemas expertos legales: ¿hacia la extinción de la labor del jurista? 707

CAPÍTULO VI
EL DAÑO SUBJETIVO

1. Definición y alcances del término "Daño" 711

2. Clasificación del daño 713

3. Reseña histórica del daño de naturaleza extrapatrimonial o subjetivo 715

4. Daño a la persona y daño moral 718

5. Origen del daño subjetivo 722

6. El conflicto que representa la reparación del daño subjetivo ... 735

7. Reparación del daño subjetivo y las pensiones de la seguridad social 737

8. El daño subjetivo en la Legislación Nacional 737

9. Sobre la necesidad de establecer criterios apropiados para cuantificar la reparación del daño subjetivo 741

10. Hacia una predictibilidad del resarcimiento del daño a la persona en el sistema judicial peruano 762

10.1. Algunos datos a tenerse en cuenta 762

10.2. ¿Cuál es el diagnóstico? 775

10.3. ¿Por qué la cuantificación de los daños realizada por el Poder Judicial es impredecible? 775

10.4. ¿Cómo cuantificar los daños no patrimoniales? 776

10.5. La vida y la salud para el Poder Judicial ¿Cuánto cuesta? ¿Cuánto vale? 782

10.6. Si muere la víctima ¿los parientes deben invocar daño a la persona o daño moral? Una necesaria purificación de los conceptos 786

10.7. Propuestas para que el Poder Judicial sea predecible 788

10.8. La necesidad de contar con un sistema de cuantificación de daños subjetivos que no excluya la valorización equitativa del juez 797

10.9. A manera de conclusión 798

CAPÍTULO VII
LA IDENTIFICACIÓN DE LOS SUJETOS DE DERECHO Y SU UBICACIÓN EN EL ESPACIO

1. Derecho al nombre 803

1.1. Definición del término ***nombre*** 803

1.2. Breve reseña histórica 804

1.3. Estructura del nombre 805

1.4. Naturaleza jurídica del nombre de las personas individuales 805

1.5. Diferencias del nombre con otras instituciones afines 808

1.6. Tratamiento del derecho al nombre en el Código Civil Peruano: ¿derecho-deber? 809

1.7. La siembra de las "buenas intenciones" de la Ley Nº 28720 y su gran cosecha de problemas 812

1.8. Los apellidos de la mujer casada 818

1.9. Protección jurídica del derecho al nombre 819

1.10. El procedimiento de homonimia 830

1.11. Protección jurídica del nombre en la jurisprudencia nacional 831

1.12. El nombre de los adoptados mayores de edad 842

2. Domicilio: ¿Derecho, deber o carga? 848

2.1. El Domicilio en el Derecho Romano 848

2.2. Definición del domicilio 850
2.3. Sobre la naturaleza jurídica del domicilio y la fijación del mismo 854
2.4. Clasificación del Domicilio 857
2.5. Tratamiento del domicilio en el Código Civil Peruano... 862
2.6. Sobre la certificación domiciliaria 868

CAPÍTULO VIII
CAPACIDAD DE LOS SUJETOS DE DERECHO

1. Definición 871
2. Clasificación de la capacidad 873
3. Principios relativos a la capacidad 874
4. Identidad entre los conceptos de subjetividad, personalidad y capacidad 876
5. La delimitación de los alcances del binomio capacidad jurídica-capacidad de obrar. La capacidad natural 882
6. Sujetos sometidos a protección jurídica: el menor de edad 886
7. Los disminuidos psíquicos en la experiencia jurídica italiana: hacia una igualdad efectiva en la tutela de sus intereses. El requisito de la habitualidad 888
8. Hacia una óptica personalista que tutele a los pródigos frente a una tradicional visión patrimonialista 893
9. La crisis de los instrumentos tradicionales que regulan el actuar jurídicamente relevante de los sujetos sometidos a protección especial 894
10. Hacia una tutela respetuosa de la dignidad de los disminuidos: El Proyecto Cendon 898
11. La experiencia jurídica comparada 901
11.1. La reforma francesa 901
11.2. La reforma española 904
11.3. La reforma austriaca 909

11.4. La reforma alemana 911

11.5. La reforma italiana: la Ley Nº 6, del 09.01.04 914

12. Tratamiento de la capacidad en el Código Civil peruano 916

13. La valorización del discernimiento en el Código Civil peruano 931

14. Hacia la interpretación creativa de las normas que posibilite una efectiva inserción en la sociedad al sujeto con capacidad restringida y sobre su necesaria reforma 940

15. Un caso interesante sobre la presunción de capacidad cuando no ha sido declarada la interdicción antes de la muerte del causante 947

a) Sobre el principio de la presunción de la capacidad de obrar 948

b) Criterios legales frente a los cuales cedería la presunción de capacidad: el supuesto previsto en el artículo 582 del Código Civil peruano 949

c) El "intervalo no lúcido" en el caso de que no haya habido incapacidad judicialmente declarada 949

16. Sobre la inscripción de la interdicción en el Registro Personal y los alcances del principio de publicidad contenido en el art. 2012 c.c. 952

17. Protección jurídica a los sujetos con capacidad restringida 954

CAPÍTULO IX
DESAPARICIÓN Y DECLARACIÓN DE AUSENCIA

1. Evolución Histórica 957

2. Definición y alcances del término "desaparición" 960

3. Posición del Código Civil peruano 962

4. Sobre la declaración judicial de ausencia 965

5. Una omisión del Código Civil peruano 968

CAPÍTULO X
FIN DE LA PERSONA

1. Muerte Natural 971
   1.1. La muerte desde el punto de vista de la Medicina 972
   1.2. La muerte desde el punto de vista del Derecho 975
      1.2.1. Premorencia y conmorencia 977
   2. Muerte Presunta 979
      2.1. Nociones generales 979
   2.2. Casos de declaración de muerte presunta 981
   2.3. Problemática que surge a raíz de la declaración de muerte presunta 984
      2.3.1. El nuevo matrimonio del cónyuge del presuntamente muerto 985
   2.4. Reconocimiento de existencia 988

CAPÍTULO XI
REGISTRO DE ESTADO CIVIL

1. Antecedentes Históricos 991
2. Definición de Registro del Estado Civil 992
3. Definiciones tradicionales de estado civil 993
4. El *status* y el *status personae* vistos a la luz de la actual experiencia jurídica: redimensionamiento del concepto de estado civil 995
5. Tratamiento de los Registros del Estado Civil en el ordenamiento jurídico nacional 998
6. La Inconstitucional Resolución Jefatural Nº 492-2007/JNAC/RENIEC del 05.06.07 1004
7. La Ley Nº 29222, del 01.05.08 y la Resolución Jefatural Nº 759-2008/JNAC/RENIEC del 04.11.08 1009